

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13020131150285

UDC _____

厦门大学

硕 士 学 位 论 文

融资租赁出租人的权利保护

——以融资租赁物抵押的权利冲突为视角

The Protection of The Lessor's Rights in Financial Lease
—from The Perspective of Conflict of Right on The
Mortgaged Property

吴少卿

指导教师姓名: 朱 泉 鹰 副 教 授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2016 年 3 月

论文答辩时间: 2016 年 月

学位授予日期: 2016 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2016 年 3 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):
年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

近年来融资租赁在我国蓬勃发展，但出租人权益受到侵害的案例却经常发生，其中一个主要的方面就是租赁物的安全问题。这一方面是由融资租赁交易基础构造本身的复杂性、特殊性所决定，另一方面是融资租赁交易中租赁物的所有权与占有权处于分离的状态，为不同主体擅自设定他物权提供了条件。在以往的融资租赁研究中，对出租人与承租人之间的权利义务研究较多，而对出卖人与出租人、承租人之间权利义务的研究较少。再者以出租人的权利为视角直接研究较多，而以融资租赁物抵押引发的权利冲突为视角研究的较少。本文以此为视角，从不同主体设立抵押权对出租人权利的影响分析，重点探讨出卖人将设立抵押权的融资租赁物转让对出租人权利的影响，及承租人在租赁物上设立抵押权对出租人权利的影响，从而探讨在上述情况下出租人权利保护的制度构建，主要是建立融资租赁登记制度。

本文共分四章。第一章首先阐述融资租赁出租人权利保护的必要性问题。这部分主要从融资租赁交易基础构造的特点以及融资租赁交易中出租人的地位的特殊性两方面来分析，其次对融资租赁交易中不同主体的抵押行为进行初步分析。

第二章分析出卖人擅自抵押租赁物情况下所引起的出租人的所有权与第三人的抵押权之间的冲突。在此涉及《中华人民共和国物权法》第一百九十一条中“不得转让抵押财产”的不同理解，在评述不同学说的基础上分析融资租赁中出卖人“转让抵押财产”对出租人的影响。

第三章重点分析承租人擅自抵押租赁物情况下所引起的权利冲突。本章节以案例为切入点，着重分析在当前法律背景及融资租赁登记制度下，该案件中的第三人是否构成善意第三人，并分析第三人构成善意取得情况下出租人的救济途径。此外，对于承租人擅自抵押抵押物的“重灾区”一售后回租业务也进行探讨。

第四章着重探讨融资租赁出租人权利保护的制度构建，主要是建立融资租赁登记制度。本部分在分析当前我国融资租赁登记制度现状的基础上，从

比较法角度入手，在介绍美国、加拿大魁北克以及欧洲复兴开发银行对融资租赁登记制度构建的有益经验的基础上，提出我国融资租赁登记制度构建的几点建议，以期早日建立我国统一的融资租赁登记制度。

关键词：融资租赁；出租人；权利保护

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Along with the development of financial lease in China, cases that relate to the infringement of lessor's right in this transaction increased as well. One of the reasons could be attributed to the security problem of the lease item which arises not only from the complexity and particularity of the transaction itself but also from the separation of ownership and possession which contributes the establishment of *jus in re aliena* by different parties involved in the transaction. Previous studies focused mainly on the rights and obligations of the leaser and the lessee rather than on that of the seller, and few touched on the right conflict in the mortgaged property. This paper starts from the influence of the mortgage set up by different parties on the lessor's right, stressing on the transfer of the mortgaged lease item by the seller and the mortgage on the leasehold set up by the lessee, and then probes into the construction of protection system on leaser's right, mainly through establishing registration system for financial lease.

This paper is divided into four parts. The first part introduces the necessity of protecting the right of the financial leaser due to the distinct feature of this transaction and the special position of the leaser. And then it sets forth the mortgages set up by different parties engaged in the financial leasing.

The second part analyzes the conflict between the leaser's ownership and the third party's right to mortgage set up by the seller. This situation is involved with the different understanding on the Art.191 of Property Law "the mortgaged property shall not be transferred." Its influence on the leaser will be analyzed under different theories.

The third part focuses on the conflict of right arising from the mortgage set up by the lessee without the leaser's permission. A case will be used as an entry point here to analyze whether the third party could be regarded as having good faith under current law and financial lease registration system. The possible relief available to the leaser will be discussed if there is a bona fide third party. Sale and leaseback business which is frequently used by the lessee to set up mortgage will be mentioned as well.

The fourth part highlights the construction of protection system for leaser's

right which depends mainly on the financial lease registration system. A few suggestions are put forward in the end based on valuable experience drawn from the practice of US, Québec, Canada and the European bank in this respect.

Key Words: Financial Lease; The Lessor; The Protection of Rights.

厦门大学博硕士论文摘要库

目录

前言.....	1
第一章 融资租赁出租人权利分析.....	3
第一节 融资租赁交易与融资租赁合同的法律分析.....	3
一、关于融资租赁交易构造问题.....	3
二、关于融资租赁合同是“一合同论”还是“二合同论”.....	3
三、融资租赁交易的法律性质.....	4
四、融资租赁交易的特点.....	5
第二节 融资租赁交易中出租人的地位.....	7
一、融资租赁交易流程.....	7
二、融资租赁交易中出租人的地位.....	8
第三节 抵押行为及其权利冲突的情形.....	10
一、出卖人将负有抵押担保的租赁物出卖给出租人的情形.....	10
二、出租人擅自抵押租赁物情形.....	11
三、承租人擅自抵押租赁物情形.....	11
第二章 融资租赁出租人的所有权与第三人的抵押权.....	12
第一节 关于抵押物转让效力的法律沿革.....	12
第二节 对“不得转让抵押财产”的分析.....	13
一、自由转让说.....	13
二、未通知告知说.....	15
三、限制转让说.....	15
四、“不得转让抵押财产”之我的看法.....	16
第三节 融资租赁中“转让抵押财产”对出租人的影响.....	18
一、出租人善意.....	19
二、出租人非善意.....	19
第三章 融资租赁中承租人抵押租赁物引起的权利冲突.....	20
第一节 问题引入.....	20

第二节 中信银行是否构成善意取得的分析	21
一、关于善意取得制度	21
二、本案中中信银行善意取得分析	23
第三节 出租人的救济途径	25
一、违约之诉或侵权之诉	25
二、《融资租赁司法解释》中出租人的取回权的分析	26
第四节 融资租赁中善意取得发生最多的领域——出售回租	28
第四章 融资租赁出租人权利保护的制度构建	30
第一节 融资租赁登记制度	30
一、我国融资租赁物权登记现状	30
二、我国对推动融资租赁物权登记所作出的尝试	30
三、我国融资租赁登记制度存在的问题	33
第二节 比较法上的融资租赁登记制度	34
一、美国融资租赁登记制度	34
二、加拿大魁北克融资租赁登记制度	37
三、欧洲复兴开发银行动产担保登记指南	37
第三节 我国融资租赁登记制度的构建	38
一、融资租赁登记制度的理论基础	38
二、融资租赁登记制度的建议	39
第四节 我国融资租赁其他制度建设	41
一、专门融资租赁法	41
二、诚信体系建设	42
结语	44
参考文献	46
致谢	49

CONTENTS

Introduction.....	1
Chapter 1 Analysis of lessor's rights in the financial lease.....	3
Subchapter 1 Analysis of Financial Leasing Transaction and Financial Leasing Contract.....	3
Section 1 Financial Leasing Transaction.....	3
Section 2 The Financial Leasing Contract is One Contract or More ..	3
Section 3 The Legal Nature of Financial Leasing Transaction.....	4
Section 4 The Features of Financial Leasing Transaction.....	5
Subchapter 2 The Status of The Lessor in Financial Lease.....	7
Section 1 The Transaction Process of The Lessor in Financial Lease.	7
Section 2 The Status of The Lessor in Financial Lease.....	8
Subchapter 3 Mortgage and Conflict of Rights.....	10
Section 1 The Mortgages Set up by Seller.....	10
Section 2 The Mortgages Set up by Lessor.....	11
Section 3 The Mortgages Set up by Lessee.....	11
Chapter 2 The Leaser's Ownership and The Third Party's Right	12
Subchapter 1 The Law of Mortgage Transfer in History and Now.....	12
Subchapter 2 Analysis on "Couldn't Transfer Mortgage"	13
Section 1 Free on Transferring.....	13
Section 2 In The Absence of Notification.....	15
Section 3 Restrictions on Transferring.....	15
Section 4 My View.....	16
Subchapter 3 Influence of Transferring Mortgage in Financial Lease on Lessor.....	18
Section 1 The Goodwill of Lessor.....	19
Section 2 Non goodwill of Lessor.....	19
Chapter 3 Conflict of Right Due to Seller to Mortgage in Financial Lease.....	20
Subchapter 1 Introduction of The Problem.....	20

Subchapter 2	Analysis of The Acquisition in Good Faith of CITIC Bank	21
Section 1	The Acquisition in Good Faith.....	21
Section 2	Analysis of Acquisition in Good Faith of CITIC Bank in The Case.....	23
Subchapter 3	Remedy of The Lessor	25
Section 1	Plea of Illegality or Tort Action.....	25
Section 2	Analysis of The Recall Right of The Lessor.....	26
Subchapter 4	Acquisition in Good Faith in Financial Lease Frequently —The Sale and Leaseback Financial Mode.....	29
Chapter 4	Protection System for Leaser's Right.....	30
Subchapter 1	The Financial Lease Registration System.....	30
Section 1	The Current Situation of Financial Lease Registration System in China.....	30
Section 2	Trying to Put Forward Chinese Financial Lease Registration System.....	30
Section 3	The Problems of Financial Lease Registration System in China.....	33
Subchapter 2	Financial Lease Registration System on The Comparative Law.....	34
Section 1	The Financial Lease Registration System in America.....	34
Section 2	The Financial Lease Registration System in Québec of Canada.....	37
Section 3	The Financial Lease Registration System of The European Bank.....	38
Subchapter 3	Establishing Registration System for Financial Lease in China.....	38
Section 1	Theoretical Principles of Financial Lease.....	38
Section 2	Suggestions of Establishing Registration System for Financial Lease in China.....	39
Subchapter 4	Other System Constructions of Financial Lease.....	41
Section 1	Financial Lease law.....	41
Section 2	The Construction of Credit System.....	42

Conclusion.....	44
Reference.....	46
Acknowledges.....	49

厦门大学博士论文摘要库

前言

融资租赁作为一种融资方式,是随着市场经济的发展而产生的,它兼具融资与融物的双重职能。目前融资租赁业已发展成为一项巨大的国际性朝阳产业,被誉为五大金融支柱之一,成为排名于银行信贷之后的第二大融资渠道。^①

融资租赁自上世纪八十年引入我国,在实践中得到广泛关注。近年来,各地政府也推动多项举措促进本地融资租赁业的发展。如2012年宁波市政府发布《宁波市人民政府关于加快我市融资租赁业发展的若干意见》、2012年安阳市政府发布《安阳市人民政府办公室关于促进融资租赁业发展的意见》,上海自贸区也在融资租赁制度创新上做了一些积极尝试。2014年,新设立的福建、广州和天津三个自贸区,更是出台了一系列措施促进融资租赁业的发展。

融资租赁作为一项综合性的、复杂的交易,其涉及到多个领域,比如法律、金融、财务、保险、税收、证券等等,近年来该制度在实践中被广泛应用,并且日益受到金融、会计、企业管理等领域专家的重视,对其的研究也日益深入,但是所研究的领域中从法律的视角入手,为其实践操作提供完善的法律支持,理顺其中的法律脉络的极为有限。

出租人作为融资租赁交易中的一个重要主体,在整个交易中起着非常重要的作用,但是其权益却非常容易受到侵害。这一方面是由于融资租赁交易本身的特殊性所决定的。在整个交易中,出租人实际享有租赁物的所有权,但却不实际占有和使用租赁物,租赁物始终处于承租人的占有之下。而在租赁物上设立抵押权并不需要转移抵押物的占有,这为各方当事人在租赁物上设立抵押权提供了便利,从而对出租人的权利造成极大地侵害。另一方面,目前我国融资租赁相关制度设计的缺失也加剧了这种现象得发生。

2014年3月1日开始实施的《最高人民法院关于审理融资租赁合同纠纷案件适用法律问题的解释》(以下简称《融资租赁司法解释》),《融资租赁司法解释》回应了实践中的一些热点问题,成为解决融资租赁纠纷的重要

^① 李媛.我国融资租赁业现状及发展可行性分析[J].西部财会,2006,(05):46.

依据。通读该司法解释，全篇共有二十六条，其中提到“租赁物”的条款几乎遍布全文。可以说整个融资租赁交易是围绕着租赁物展开的，租赁物在交易中处于核心地位。而我国关于这方面专门的研究性文献较少。关于以融资租赁物抵押引起的权利冲突视角下出租人的权利保护问题，本文立足于我国现行的法律法规，通过法条分析、案例分析、比较研究等方法，以期探讨融资租赁物抵押引起的权利冲突情况下的出租人的权利保护。

第一章 融资租赁出租人权利分析

因租赁物的所有权与占有权分离的状态，为融资租赁承租人擅自抵押租赁物提供了空间，以至出租人的权益极易受到侵害。在进行融资租赁出租人权利保护探讨前，首先需要理清一些基础概念。在清楚以上问题的基础上，探讨出租人在整个交易中所处的地位，进而明确出租人权利保护的必要性问题。

第一节 融资租赁交易与融资租赁合同的法律分析

一、关于融资租赁交易构造问题

关于融资租赁交易构造问题，有“三方构造说”与“两方构造说”两种不同的学说。

融资租赁交易“三方构造说”认为，融资租赁交易包括两份合同、三方当事人，^①其中“两份合同”具体指何。一种理解认为其指融资租赁合同与买卖合同，另一种理解认为融资租赁交易就是融资租赁合同，而后者又包括买卖合同和租赁合同。这涉及到融资租赁合同的认定问题，下文将论述。融资租赁交易中的三方当事人是指出卖人、出租人和承租人。

融资租赁交易“两方构造说”认为融资租赁交易是出租人和承租人之间的交易安排，是两方构造。高圣平教授持此观点，他从《合同法》第二百三十七条的文义、《合同法》第十四章“融资租赁”的内容来支持两方结构的观点，认为融资租赁交易“三方构造说”本身就陷入了逻辑怪圈，首先他认为融资租赁合同是由买卖合同和融资租赁合同构成，那既然如此，前一个合同与后一个合同没有区别。^②

我认为高圣平教授将融资租赁交易和融资租赁合同混淆，《合同法》第二百三十七条的文义、《合同法》第十四章的规定是融资租赁合同为两方当

^① 王利明,房绍坤,王轶.合同法[M].北京:中国人民大学出版社,2007.230.

^② 高圣平,王思源.论融资租赁交易的法律构造[J].法律科学(西北政法大学学报),2013,(1):161..

事人的有力证明，但却无法证明融资租赁交易是“三方构造”。

二、关于融资租赁合同是“一合同论”还是“二合同论”

关于融资租赁合同的性质，学界存在争议。有学者认为融资租赁合同就是指一个完整的合同，即“一合同论”。有学者认为融资租赁合同包括两个合同，即“二合同论”。后者是从融资租赁交易流程来看，在融资租赁交易实践中，首先需要选定租赁物，不同于传统租赁，其是由承租人自己选定；委托出租人；之后承租人、出租人和供货商三方协商谈定相关合同内容。然后出租人与供货商根据洽谈内容签订买卖合同，承租人与出租人签订融资租赁合同。上述三方当事人所形成的买卖合同和租赁合同实际上并非完全分离。这种观点被称为“二合同论”。^①“一合同论”认为“二合同论”混淆了融资租赁交易和融资租赁合同的^②概念。前者是指交易类型，后者则是该交易所在的合同类型。^③

融资租赁合同作为专门一章规定在《合同法》第十四章，并作为《合同法》规定的有名合同之一，是一种独立的合同。而且根据《合同法》第二百三十七条的内容，^④其限定的是融资租赁合同中出租人与承租人之间的权利义务关系。而“二合同论”则是混淆了融资租赁交易与融资租赁合同，将融资租赁交易流程中所形成的两个合同认为是包含在融资租赁合同的之内。

三、融资租赁交易的法律性质

对事物的认识通常需要从根本上探究其性质。关于融资租赁法律性质的认识，学界分歧较大。这些学说理论大致可以分为二类，一类是重形式而不重实质，如分期付款契约说、租赁契约说等；另一类是重实质而不重形式，如借贷契约与金钱消费借贷说、动产担保交易说。但无论是上述哪种学说，皆欲将融资租赁交易归入到传统民法中的固有法律关系之中，用固有的概念来解释融资租赁。但融资租赁交易有其独特交易形态和特征，这样的解释路

^① 徐显明,张炳生,任小明.融资租赁合同概念的比较法厘定[J].浙江学刊,2007,(02):177; 朱家贤.租赁合同·融资租赁合同[M].北京:中国法制出版社,1999.151.

^② 李开国.合同法[M].北京:法律出版社,2007.250; 谭秋桂.租赁合同、融资租赁合同实务[M].北京:知识产权出版社,2005.423.; 曾大鹏.融资租赁法制创新的体系化思考[J].法学,2014,(09):122-123.

^③ 《合同法》第 237 条规定: 融资租赁合同是出租人根据承租人对出卖人、租赁物的选择, 向出卖人购买租赁物, 提供给承租人使用, 承租人支付租金的合同。

Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”.

Fulltexts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.